

5

Руководителю Управления  
Федеральной антимонопольной службы по г.Москве  
ХАНИЯНУ А.Э.  
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Московское УФАС  
Рег. номер 43568/17  
зарегистрирован 08.09.2017



Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью  
«Инвест Сервис»  
Место нахождения: 115280, г. Москва,  
Ул.Автозаводская д.17 корп.3 офис 11  
Почтовый адрес: 127521, г. Москва, 17-й пр-д  
Марьиной Роши, д.5  
ИНН/КПП: 7725698561/772501001  
e-mail: info-ins@bk.ru  
факс: +7 (495) 618-20-82  
номер контактного телефона:  
+7 (495) 618-20-82

Организатор торгов: Открытое акционерное общество  
(далее – ОАО) «Мослифт»,  
Место нахождения: 125040, г. Москва,  
Ленинградский проспект, дом 26, корп. 1,  
почтовый адрес: 125040, г. Москва, Ленинградский  
проспект, дом 26, корп. 1,  
адрес электронной почты: [info@moslift.ru](mailto:info@moslift.ru),  
номер контактного телефона:  
+7 (499) 755-22-00,  
номер факса: +7 (499) 755-22-00.

Электронная площадка: АО "ЕЭТП" (<http://www.roseltorg.ru/>)

Информация об обжалуемых торгах размещена: на официальном  
сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации  
о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание  
услуг: [http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-  
info.html?regNumber=31705430116](http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31705430116)

Номер извещения: 31705430116

«07» сентября 2017 года

**ЖАЛОБА**  
на действия заказчика ОАО «Мослифт»

Уважаемый Армен Эдуардович!

16 августа 2017 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на сайте электронной площадки Заказчиком ОАО «Мослифт» размещено Извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по проведению оценки соответствия в форме полного технического освидетельствования (ПТО) 43-х пассажирских лифтов после замены; рассмотрение после проведения полного технического освидетельствования представленных доказательных материалов и

Деклараций о соответствии с регистрацией их в Едином реестре деклараций, начальная (максимальная) цена договора – 1 582 171 руб. 86 к., в том числе НДС (18%), далее - Закупка.

Указанная Закупка по общему правилу должна осуществляться в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", далее – Закон о защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также на нормах правового акта Заказчика, регламентирующего правила закупки - Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Мослифт», далее – Положение Заказчика, Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по проведению оценки соответствия в форме полного технического освидетельствования (ПТО) 43-х пассажирских лифтов после замены; рассмотрение после проведения полного технического освидетельствования представленных доказательных материалов и Деклараций о соответствии с регистрацией их в Едином реестре деклараций (далее – Документация).

ООО «Инвест Сервис» полагает, что при проведении Закупки Заказчиком нарушены требования Закона о защите конкуренции, Закона о закупках и Положения Заказчика в силу нижеследующего.

Нормами ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Заказчик включил в Документацию запроса предложений, в том числе, в раздел V Документации запроса предложений «Проект договора», противоречивые условия и условия, противоречащие требованиям применимых правовых актов. При этом Заказчик не обеспечил конкурентные условия закупки, а напротив, создал условия, позволяющие Заказчику поставить одних участников в преимущественное положение, а других участников дискриминировать. В том числе, в рамках оспариваемого в настоящей жалобе запроса предложений созданы условия, позволяющие по основаниям, противоречащим законодательству Российской Федерации, отказаться от договора с участником запроса предложений, «неудобным» Заказчику. Условия Документации запроса предложений также позволяют Заказчику в отсутствие законных оснований добиться включения «неудобного» заказчику участника запроса предложений в реестр недобросовестных поставщиков.

#### В частности:

1. Требованиями п.п.10.2,10.4 Раздела 5 «Проект договора», а также п.18 Приложения №3 к Проекту договора Документации 18 Приложения №3 к проекту договора Заказчик обязывает победителя запроса предложений, заключившего договор по итогам запроса предложений, представить копию свидетельства о допуске к выполнению работ по строительству реконструкции, капитальному ремонту, объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов

капитального строительства. Такие требования незаконны, являются дискриминационными содержат признаки нарушения конкуренции, поскольку:

А) Запрошенный документ не относится к предмету закупки и предмету заключаемого по ее итогам договора. Требование о наличии членства в СРО установлено к предпринимательской деятельности по выполнению работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Соответствующие виды деятельности регламентированы в Приказе Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624 (ред. от 14.11.2011) «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства». Деятельность по проведению оценки соответствия в форме полного технического освидетельствования, а также деятельность по рассмотрению после проведения полного технического освидетельствования представленных доказательных материалов и Деклараций о соответствии с регистрацией их в Едином реестре деклараций отсутствуют в указанном выше перечне.

Б) В силу норм ч.1 ст.3.3 Федерального закона от 29.12.2004 N 191-ФЗ с 1 июля 2017 года при закупке проектно-изыскательских работ, а также работ по строительству, реконструкции и капремонту участник закупки должен подтвердить членство в саморегулируемой организации. Допуски СРО в указанных целях неприменимы.

В) Данное условие носит дискриминационный характер. Последствия его нарушения применяются Заказчиком по своему усмотрению (субъективно), при непредставлении документа контрагентом Заказчик вправе отказаться от договора или не отказываться. Равенство условий нарушено.

Полагаем, что незаконное требование Заказчика о предоставлении документа, никак не относящегося к оспариваемой в настоящей жалобе закупке, направлено на недопущение, ограничение, устранение конкуренции и призвано обеспечить Заказчику возможность устранения нежелательного участника из закупки путем расторжения с ним договора, заключенного по итогам запроса предложений.

2. В целом, требования пунктов 10.1-10.4 раздела V Документации запроса предложений и требование о предоставлении участником запроса предложений, заключившим договор с Заказчиком, документов в составе, перечисленном в приложении №3 к разделу V Документации, нарушает конкуренцию и является дискриминационным:

А) Приложение №3 к проекту договора представляет собой перечень из 23 документов, подлежащий представлению участником в течение 3-ех дней с момента заключения договора, а после его заключения – 3-ех дней с момента требования. Фактически, указанные условия позволяют Заказчику по своему усмотрению требовать предоставление документов неограниченное количество раз. Непредставление документов полностью или в части позволяет Заказчику принять решение об отказе от договора. То есть последствия нарушения применяются Заказчиком по своему усмотрению (субъективно), при непредставлении документа контрагентом Заказчик вправе отказаться от договора или не отказываться. Кроме того, в зависимости от участника (победителя) запроса предложений Заказчик по своему усмотрению может потребовать представления документов один раз в течение реализации закупки (в период исполнения заключенного договора), а может

требовать их с произвольно определенной им периодичностью. Равенство условий нарушено.

Б) Запрашиваемые согласно перечень Приложения №3 к проекту договора документы избыточны. Считаем, что исчерпывающие требования к представляемым участником закупки документам определены в разделе I Документации запроса предложений в соответствии с условия п.п. 15.1-15.4 Положения о закупке Заказчика. Обращаем внимание, что определение термина «закупка» отсутствует в Положении о закупке Заказчика. Вместе с тем, последний абзац раздела «Общие положения, термины, цели и сфера регулирования» Положения о закупке Заказчика определяет следующее: «В настоящем Положении используются также иные термины и определения, не предусмотренные в настоящем перечне, подлежащие толкованию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации». Нормами Закона о закупках термин «закупка» не раскрывается. Считаем, что в рассматриваемом случае следует учитывать содержание термина «закупка», определенного нормой п.3 ст.3 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", согласно которому закупка - это совокупность действий, осуществляемых в установленном порядке заказчиком, начинается закупка с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта(договора). Таким образом, содержание термина «закупка» определяет, в свою очередь, что предусмотренный Документацией запроса предложений перечень документов, представляемый участником закупки в составе заявки, содержит все необходимые и достаточные документы, для подтверждения соответствия участника закупки требованиям заказчика на протяжении всей закупки, от определения поставщика/подрядчика/исполнителя до исполнения заключенного договора. В любом случае, является безосновательным требование расширенного (по сравнению с условиями раздела 15 Положения о закупке Заказчика, раздела I Документации запроса предложений) перечня документов в отсутствие ограничений по количеству инициируемых Заказчиком запросов таких документов.

В) Из содержания пунктов 10.1-10.4 раздела V Документации указанное требование Заказчика мотивировано необходимостью проявления «должной осмотрительности» при выборе контрагента, проверки добросовестности и оценки рисков налогоплательщика. Пунктом 10.4 раздела V Документации Заказчик устанавливает свое право отказаться от договора при «выявлении признаков недобросовестности Исполнителя (рисков для налогоплательщика), предусмотренных законодательством РФ».

Однако ссылка на законодательство Российской Федерации в рассматриваемой ситуации неуместна, т.к. на законодательном уровне признаки недобросовестности не определены.

Требование также не может быть обосновано ссылкой на необходимость проявления заказчиком должной осмотрительности в качестве налогоплательщика, учитывая, что законодательство исходит из презумпции добросовестности налогоплательщика и иных участников правоотношений в сфере экономики (п.1 постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53 "Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды").

Нормами ст.54.1 НК РФ презюмируется право налогоплательщика уменьшить налоговую базу и (или) сумму подлежащего уплате налога с соблюдением следующих условий (ч.ч.1-2 ст.54.1 НК РФ):

- сведения о фактах хозяйственной жизни и об объектах налогообложения, подлежащие отражению в налоговом и (или) бухгалтерском учете либо налоговой отчетности налогоплательщика, не искажены;
- основной целью совершения сделки (операции) не является оплата (неполная уплата) и (или) зачет (возврат) суммы налога;
- обязательство по сделке (операции) исполнено лицом, являющимся стороной договора, заключенного с налогоплательщиком, и (или) лицом, которому обязательство по исполнению сделки (операции) передано по договору или закону.

Таким образом, все условия, необходимые Заказчику для обоснованного уменьшения налоговой базы в рамках рассматриваемой закупки находятся в сфере его (Заказчика) разумного контроля, в том числе, учитывая, что закрепленный Документацией запроса предложенный порядок расчетов за выполненные работы, не предусматривает оплату аванса (оплата осуществляется после выполнения работ при наличии подписанного акта); Заказчик (ОАО «Мослифт») реализует выбор контрагентов по итогам конкурентных процедур в соответствии с нормами Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Положения Заказчика.

**3. Документация Заказчика содержит противоречивую информацию о сроках (периодах) выполнения работ, являющихся объектом закупки.**

Условия документации запроса предложенных о сроках выполнения работ, закрепленные в разных разделах документации, не соотносятся друг с другом, а также не позволяют исполнить требования ТР ТС 011/2011, Технический регламент Таможенного союза. Безопасность лифтов, утвержденного решением Комиссии Таможенного союза от 18.10.2011 N 824, а также требования ГОСТ Р 53782-2010 «Национальный стандарт Российской Федерации. Лифты. Правила и методы оценки соответствия лифтов при вводе в эксплуатацию», обязательность применения которого при выполнении работ, являющихся объектом закупки, закреплена п.2.2 решения Комиссии Таможенного союза от 18.10.2011 N 824.

Такие противоречия позволяют Заказчику применять дискриминационный подход к участнику закупки на стадии исполнения договора, заявлять о нарушении участником закупки условий договора, требовать включения сведений о таком участнике (исполнителе по договору) в реестр недобросовестных поставщиков.

Так, согласно разделу 4 проекта договора (раздел V Документации запроса предложений), пунктам 4,6,7,10 технического задания (часть VI Документации запроса предложений) закрепляется ряд взаимоисключающих, затрудняющих исполнение договора условий о сроках выполнения работ:

- срок начала выполнения работ – дата заключения договора по итогам запроса предложений (п.4 ТЗ);
- срок начала выполнения работ – 1 день с даты подачи заявки Заказчиком (п.4.3.1 проекта договора);
- дата окончания работ по договору, заключенному по итогам запроса предложений = дате окончания работ по монтажу лифтов, указанной в адресном перечне = 25 декабря 2017 года.

Однако начало выполнения работ по предмету договора, заключаемого по итогам запроса предложений, не может быть ранее завершения Заказчиком работ по монтажу лифтового оборудования, учитывая состав работ, предусмотренный требованиями ТР ТС 011/2011, требованиями об утверждении Перечня стандартов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов,

необходимые для применения и исполнения требований технического регламента Таможенного союза "Безопасность лифтов" (ТР ТС 011/2011) и осуществления оценки (подтверждения) соответствия продукции, проектом договора в составе документации запроса предложений и техническим заданием документации запроса предложений, а также, принимая во внимание последовательность выполнения работ, предусмотренную требованиями ТР ТС 011/2011, требованиями ГОСТ Р 53782-2010 «Национальный стандарт Российской Федерации. Лифты. Правила и методы оценки соответствия лифтов при вводе в эксплуатацию». Кроме того, в процессе выполнения работ, предусмотренных договором, возможно обнаружение неадекватных параметров лифтового оборудования, что влечет необходимость выполнения мероприятий Заказчиком (в качестве монтажной организации в отношении монтируемого лифтового оборудования), что также влияет на сроки выполнения работ по договору.

Так, например, с учетом применимых нормативных документов Заказчик включил в проект договора п.3.2.9, согласно которому оставляет за собой право устранять выявленные при проведении полного технического освидетельствования несоответствия в срок не позднее 30 суток. Вместе с тем, применение срока, закрепленного в п.3.2.9 проекта договора, исключает возможность исполнения участником запроса предложений, заключившим договор с Заказчиком, условий о сроках, закрепленных п.п.4.3.2 и 4.4 проекта договора.

**4. Документация Заказчика содержит противоречивую информацию о составе работ, являющихся объектом закупки. Условия документации запроса предложений о сроках выполнения работ, закрепленные в разных разделах документации, не соотносятся друг с другом.**

Наличие в п.1.1 проекта Договора (раздел V Документации запроса предложений), а также в п.6 Технического задания (раздел VI Документации запроса предложений) указания на выполнение электроизмерительных работ и работ по диагностике металлоконструкций помимо работ по оценке соответствия в форме полного технического освидетельствования и работ по рассмотрению после проведения полного технического освидетельствования лифтов, представленных Заказчиком доказательных материалов и Деклараций о соответствии, с регистрацией их в Едином реестре деклараций, **противоречит содержанию опубликованного Заказчиком Извещения о запросе предложений, п.7 раздела II Документации запроса предложений.**

При этом стоимость и условия выполнения таких работ не определены, приложения №№1 и 2 к Техническому заданию закрепляют условия выполнения работ только в части полного технического освидетельствования лифтов и рассмотрения представленных доказательных материалов и Деклараций о соответствии с регистрацией Деклараций в Едином реестре.

**Такие противоречия позволяют Заказчику применять дискриминационный подход к участнику закупки на стадии исполнения договора, требовать от участника выполнения работ в отсутствие в Документации запроса предложений, проекте договора положений, необходимых для урегулирования отношений сторон при выполнении работ соответствующих видов. Позволяет Заказчику неправомерно требовать выполнения работ без оплаты, а в случае неисполнения неправомерных требований Заказчика участником, заключившим договор, заявлять о нарушении участником закупки условий договора, требовать включения сведений о таком участнике (исполнителе по договору) в реестр недобросовестных поставщиков.**

В соответствии с протоколом от 31 августа 2017 года № 230-2 подведения итогов, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений в электронной форме (Извещение №31705430116 от 16.08.2017г.) ООО «Инвест-Сервис» стало победителем

указанного запроса предложений в электронной форме. По итогам запроса предложений между заказчиком и победителем должен быть заключен договор на выполнение работ/оказание услуг по проведению оценки соответствия в форме полного технического освидетельствования (ПТО) 43-х пассажирских лифтов после замены, а также на выполнение работ/ оказание услуг по рассмотрению после проведения полного технического освидетельствования, представленных доказательных материалов и Деклараций о соответствии, с регистрацией их в Едином реестре деклараций в соответствии с проектом договора, изложенным в разделе V Документации запроса предложений.

Вместе с тем, как изложено выше, проект договора (раздел V Документации запроса предложений), содержит в себе ряд незаконных, дискриминационных, нарушающих требования о защите конкуренции условий, а также содержит условия, противоречащие друг другу и содержанию иных разделов Документации запроса предложений, что нарушает положения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции и влечет невозможность выполнения работ/оказания услуг по договору.

Отмечаем, что условия Документации запроса предложений не предполагают возможности направления победителем запроса предложений протокола разногласий к договору непосредственно в адрес заказчика. Кроме того, с учетом норм ст.ст.432, 443 Гражданского кодекса Российской Федерации, ст. 5 Федерального закона от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» направление в адрес заказчика договора, подписанного с протоколом разногласий, влечет значительный риск нарушения установленного Документацией запроса предложений срока заключения договора и, как следствие, включение в реестр недобросовестных поставщиков в качестве участника, уклонившегося от заключения договора, что недопустимо.

В сложившейся ситуации устранение допущенных Заказчиком нарушений при формировании условий проекта договора возможно путем внесения изменений в раздел V «Проект договора» Документации запроса предложений. Учитывая, что победитель запроса предложений уже определен, устранить соответствующие нарушения возможно путем подписания соответствующего протокола разногласий к договору. Проект протокола разногласий, подписанный со стороны ООО «Инвест Сервис», прилагается к настоящей жалобе.

На основании вышеизложенного, в соответствии с положениями п.п.1,5 ст.17, ст.ст.18<sup>1</sup>, 23 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «ИНВЕСТ СЕРВИС» ПРОСИТ:

1. Приостановить обжалуемый запрос предложений (№ извещения 31705430116) до рассмотрения дела по существу.
2. Признать жалобу обоснованной.
3. Признать в действиях Заказчика нарушения норм статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение допущенных нарушений, а именно предписание об изменении проекта договора - раздела V Документации запроса предложений. Обязать Заказчика подписать протокол разногласий с победителем запроса предложений ООО «Инвест Сервис», учитывая, что на момент рассмотрения жалобы определен победитель запроса предложений.

5. При обнаружении оснований для аннулирования обжалуемого запроса предложений – выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об аннулировании запроса предложений (№ извещения 31705430116).

**Перечень прилагаемых документов:**

- 1) Копия приказа ООО «Инвест Сервис» от 21.12.2010 №01/12-10 о вступлении в должность Генерального директора.
- 2) Копия решения единственного участника ООО «Инвест Сервис» от 21.12.2010г. № 1/12-10 об избрании Генерального директора ООО «Инвест Сервис».
- 3) Копия протокола внеочередного общего собрания участников ООО «Инвест Сервис» от 21.12.2015 №1/11-15 о продлении полномочий Генерального директора ООО «Инвест Сервис».
- 4) Протокол разногласий к проекту договора в составе Документации запроса предложений (раздел V Документации запроса предложений) – 2 экз.

Генеральный директор



A handwritten signature in black ink, appearing to be "R.E. Znatnova".

Р.Е.Знатнова